

**Guilherme de Souza Nucci**

# Habeas Corpus



RIO DE JANEIRO

- A EDITORA FORENSE se responsabiliza pelos vícios do produto no que concerne à sua edição (impressão e apresentação a fim de possibilitar ao consumidor bem manuseá-lo e lê-lo). Nem a editora nem o autor assumem qualquer responsabilidade por eventuais danos ou perdas a pessoa ou bens, decorrentes do uso da presente obra. Todos os direitos reservados. Nos termos da Lei que resguarda os direitos autorais, é proibida a reprodução total ou parcial de qualquer forma ou por qualquer meio, eletrônico ou mecânico, inclusive através de processos xerográficos, fotocópia e gravação, sem permissão por escrito do autor e do editor.

Impresso no Brasil – *Printed in Brazil*

- Direitos exclusivos para o Brasil na língua portuguesa

Copyright © 2014 by

**EDITORA FORENSE LTDA.**

Uma editora integrante do GEN | Grupo Editorial Nacional

Travessa do Ouvidor, 11 – Térreo e 6º andar – 20040-040 – Rio de Janeiro – RJ

Tel.: (21) 3543-0770 – Fax: (21) 3543-0896

forense@grupogen.com.br | www.grupogen.com.br

- O titular cuja obra seja fraudulentamente reproduzida, divulgada ou de qualquer forma utilizada poderá requerer a apreensão dos exemplares reproduzidos ou a suspensão da divulgação, sem prejuízo da indenização cabível (art. 102 da Lei n. 9.610, de 19.02.1998). Quem vender, expuser à venda, ocultar, adquirir, distribuir, tiver em depósito ou utilizar obra ou fonograma reproduzidos com fraude, com a finalidade de vender, obter ganho, vantagem, proveito, lucro direto ou indireto, para si ou para outrem, será solidariamente responsável com o contrafator, nos termos dos artigos precedentes, respondendo como contrafatores o importador e o distribuidor em caso de reprodução no exterior (art. 104 da Lei n. 9.610/98).

- Capa: Danilo Oliveira

- CIP – Brasil. Catalogação-na-fonte.  
Sindicato Nacional dos Editores de Livros, RJ.

Nucci, Guilherme de Souza

Habeas Corpus / Guilherme de Souza Nucci. – Rio de Janeiro : Forense, 2014.

Bibliografia

ISBN 978-85-309-5668-4

1. Habeas corpus. 2. Direito penal. I. Título.

14-12205

CDU: 342.721

## SUMÁRIO

<b>I. CONSTITUIÇÃO FEDERAL E LINHAS HISTÓRICAS DO <i>HABEAS CORPUS</i> .....</b>	<b>15</b>
1.1 Constituição Federal e <i>habeas corpus</i> .....	15
1.2 Aspectos históricos em breves linhas .....	16
1.2.1 Origem do <i>habeas corpus</i> .....	16
1.2.2 <i>Habeas corpus</i> no Brasil e na América Latina.....	18
<b>II. CONCEITUAÇÃO .....</b>	<b>21</b>
2.1 Conceito e natureza jurídica.....	21
2.2 Espécies de <i>habeas corpus</i> .....	26
<b>III. CONDIÇÕES DA AÇÃO .....</b>	<b>29</b>
3.1 Possibilidade jurídica do pedido.....	29
3.1.1 A questão do direito líquido e certo .....	33
3.1.2 Liberdade de ir, vir e ficar .....	34
3.1.3 Ampliação do seu alcance .....	35

3.1.4	Punição disciplinar militar .....	39
3.1.5	Restrição ao uso do <i>habeas corpus</i> .....	41
3.2	Interesse de agir (necessidade, adequação e utilidade).....	42
3.2.1	Existência de recurso legal para impugnar a decisão judicial considerada abusiva .....	42
3.2.2	Dúvida quanto ao interesse de agir e consulta ao paciente .....	44
3.2.3	Cessação do interesse de agir .....	45
3.2.4	Desnecessidade de pedido de reconsideração ao juiz para a impetração no tribunal ou de reiteração de pleito já formulado.....	45
3.3	Legitimidade .....	47
3.3.1	Legitimidade ativa: impetrante e paciente .....	47
3.3.2	Legitimidade passiva: autoridade coatora e particular .....	52
3.3.2.1	Tribunal como órgão coator .....	55
3.3.2.2	STF como órgão coator .....	56
3.3.2.3	Legitimidade passiva do particular .....	57
3.3.2.4	Membro do Ministério Público como autoridade coatora.....	60
3.3.2.5	Comissão Parlamentar de Inquérito como coatora .....	63
3.3.3	Intervenção de terceiros .....	63
3.3.4	Requisição cumprida pela autoridade policial .....	65
3.3.5	<i>Habeas corpus</i> de ofício .....	67
IV.	COMPETÊNCIA .....	69
4.1	Jurisdição e competência .....	69
4.1.1	Erro no endereçamento.....	70
4.2	Prevenção .....	71
4.3	Competência do Supremo Tribunal Federal.....	72
4.4	Competência do Superior Tribunal de Justiça.....	76
4.5	Competência de outros Tribunais Superiores .....	76
4.5.1	Tribunal Superior Eleitoral .....	76
4.5.2	Superior Tribunal Militar.....	78
4.6	Competências dos Tribunais Estaduais (Justiça e Militar) e Regionais (Federal e Eleitoral) .....	78
4.6.1	Competência da Turma Recursal.....	79
4.7	Competência dos juízes de primeiro grau.....	80

<b>V. FUNDAMENTO JURÍDICO .....</b>	<b>81</b>
<b>5.1 Cabimento .....</b>	<b>81</b>
5.1.1 Natureza do rol previsto no art. 648 do CPP .....	81
5.1.2 Justa causa .....	82
5.1.2.1 Prisão em flagrante .....	84
5.1.2.2 Prisão temporária .....	86
5.1.2.3 Prisão preventiva, inclusive em pronúncia e decisão condenatória .....	88
5.1.2.4 Trancamento de inquérito e outras investigações .....	95
5.1.2.5 Trancamento de ação penal .....	101
5.1.3 Duração da prisão cautelar e da prisão-pena .....	107
5.1.3.1 Razoabilidade .....	114
5.1.3.2 Proporcionalidade .....	120
5.1.3.3 Excesso de prazo no julgamento de recursos .....	125
5.1.3.4 Prisão em flagrante .....	126
5.1.3.5 Prisão temporária .....	127
5.1.3.6 Prisão preventiva .....	127
5.1.3.6.1 Ausência ou deficiência de fundamentação da prisão cautelar .....	128
5.1.3.6.2 Final da instrução .....	129
5.1.3.7 Prisão-pena .....	129
5.1.4 Incompetência da autoridade coatora .....	135
5.1.5 Cessação do motivo autorizador da coação .....	135
5.1.6 Negativa de fiança .....	136
5.1.7 Nulidade do processo .....	138
5.1.8 Extinção da punibilidade .....	140
<b>VI. PROCEDIMENTO .....</b>	<b>143</b>
<b>6.1 Petição inicial .....</b>	<b>143</b>
6.1.1 Concorrência do <i>habeas corpus</i> com o processo criminal .....	148
6.1.2 Concorrência do <i>habeas corpus</i> com a investigação criminal .....	148
6.1.3 Termos injuriosos contidos na petição inicial .....	149
<b>6.2 Liminar .....</b>	<b>149</b>
<b>6.3 Apresentação do paciente e figura do detentor .....</b>	<b>152</b>
<b>6.4 Informações da autoridade coatora e do particular .....</b>	<b>153</b>

6.5	Ônus e produção de provas.....	155
6.6	Concessão de ofício .....	160
6.7	Mérito .....	161
6.7.1	Celeridade no julgamento e manifestação do Ministério Público ....	162
6.8	Não conhecimento do pedido .....	163
6.9	Desistência e prejudicialidade .....	164
6.10	Efeitos e alcance da decisão .....	164
6.10.1	Coisa julgada e reiteração do pedido .....	166
6.11	Processamento do <i>habeas corpus</i> no Tribunal .....	167
<b>VII.</b>	<b>RECURSOS .....</b>	<b>169</b>
7.1	Reexame necessário.....	169
7.2	Recurso em sentido estrito .....	170
7.3	Recurso ordinário constitucional .....	171
7.4	Recurso especial.....	172
7.5	Recurso extraordinário.....	174
7.6	Embargos de declaração .....	175
<b>VIII.</b>	<b>PONTOS POLÊMICOS DO HABEAS CORPUS.....</b>	<b>177</b>
8.1	Aplicação do <i>habeas corpus</i> como recurso.....	178
8.1.1	Ajuizamento contra decisão em <i>habeas corpus</i> .....	178
8.1.2	Ajuizamento contra indeferimento de liminar em <i>habeas corpus</i> ..	184
8.1.3	<i>Habeas corpus</i> em lugar de revisão criminal .....	187
8.1.4	<i>Habeas corpus</i> contra a suspensão condicional do processo .....	188
8.1.5	<i>Habeas corpus</i> contra suspensão condicional da pena.....	190
8.1.6	<i>Habeas corpus</i> contra a aplicação ou execução da pena de multa e ônus das custas .....	190
8.1.7	<i>Habeas corpus</i> contra a designação de audiência preliminar no JECRIM.....	191
8.1.8	<i>Habeas corpus</i> contra decisões interlocutórias .....	191
8.1.9	<i>Habeas corpus</i> contra sentença .....	193
8.2	<i>Habeas corpus</i> em confronto com o mandado de segurança, no caso de quebra de sigilo bancário, fiscal ou telefônico .....	196
8.3	<i>Habeas corpus</i> no contexto da extradição no STF .....	199
8.4	A questão da supressão de instância no <i>habeas corpus</i> .....	200

8.5	Relevância da ampla defesa no procedimento do <i>habeas corpus</i> .....	203
8.6	<i>Habeas corpus</i> e provas .....	204
8.6.1	Avaliação da prova ilícita .....	204
8.6.2	<i>Habeas corpus</i> na produção antecipada de provas em caso de processo suspenso com base no art. 366 do CPP .....	205
8.7	<i>Habeas corpus</i> no Tribunal do Júri .....	206
8.7.1	Para assegurar a plenitude de defesa .....	206
8.7.2	Em confronto à soberania dos veredictos .....	207
8.7.3	Excesso de fundamentação ou linguagem da decisão de pronúncia ou do acórdão .....	208
8.7.4	Desaforamento .....	209
8.7.5	Excesso de prazo após a pronúncia .....	211
8.7.6	Avaliação do elemento subjetivo: dolo ou culpa .....	212
8.7.7	Intimação do réu por edital para julgamento em plenário .....	212
8.8	<i>Habeas corpus</i> e prisão do devedor de alimentos .....	213
8.9	<i>Habeas corpus</i> na execução penal .....	215
8.9.1	Progressão de regime .....	215
8.9.2	Penas restritivas de direitos .....	216
8.9.3	Visita íntima a presos .....	217
8.9.4	Cumprimento de pena no local do domicílio .....	217
8.9.5	Ampla defesa na execução .....	218
8.9.6	Execução provisória da pena .....	220
8.10	<i>Habeas corpus</i> na Justiça do Trabalho .....	221
8.11	<i>Habeas corpus</i> no cenário de medidas restritivas da liberdade .....	222
8.11.1	Prisão para averiguação .....	222
8.11.2	Medidas cautelares alternativas à prisão .....	222
8.11.3	Juízo de periculosidade .....	223
8.11.4	Prisão cautelar substituída por medida alternativa .....	227
8.11.5	Regime inicial de cumprimento da pena e vedação ao recurso em liberdade .....	230
8.12	Investigação conduzida pelo Ministério Público passível de gerar constrangimento ilegal .....	231
8.13	Combinação de leis penais no contexto do <i>habeas corpus</i> .....	233
8.14	<i>Habeas corpus</i> e princípio da colegialidade .....	234
8.15	Atipicidade provocada pela insignificância dando margem ao <i>habeas corpus</i> .....	235
8.16	Ausência do defensor em audiência e <i>habeas corpus</i> .....	238

8.17	<i>Habeas corpus</i> e regime inicial de cumprimento de pena no tráfico ilícito de drogas.....	239
8.18	Cumprimento da medida de segurança em local inadequado dando ensejo ao <i>habeas corpus</i> .....	241
8.19	<i>Habeas corpus</i> para apressar processo .....	243
8.20	<i>Habeas corpus</i> e denúncia inepta – genérica ou alternativa .....	244
8.21	Restrições atuais ao <i>habeas corpus</i> .....	245
BIBLIOGRAFIA .....		249
OBRAS DO AUTOR.....		253